

FA 141.008

i23737578 (1)

i23737724 (2)

i23737931 (3)

i23739344 (4)

i23739484 (5)

i23739782 (6)

i23740127 (7)

i23741077 (8)

i23746336 (9)

i23746427 (10)

i23746646 (11)

i23747006 (12)

i23747183 (13)

i2378314x (14)

i23783187 (15)

i23783400 (16)

i23784118 (17)

i23784969 (18)

i23785342 (19)

i23785469 (20)

i23787971 (21)

i23788756 (22)

i23789001 (23)

i23789156 (24)

i23789530 (25)

i2378975x (26)

i23790040 (27)

i23790192 (28)

i23796996 (29)

i23797757 (30)

i23799092 (31)

i23799626 (32)

i23801839 (33)

i23803496 (34)

i23804695 (35)

i23804877 (36)

i23804968 (37)

i23805043 (38)

i23805122 (39)



JESUS, MARIA, JOSEPH.

Y SAN ANTONIO DE PADUA.



DEFENSA JURIDICA

P O R

JOSEPHA MARIA MORENO, ANTES ESTE-
ve, muger legitima de Juan Fustèr,
Maestro Platero,

C O N T R A

JOSEPH ALBOY, MARIDO QUE FUE DE
Floriana Moreno,

S O B R E

LA SUCCESSION DE CIERTOS BIENES.

Y SAN ANTONIO DE PADUA.
JESUS, MARIA, JOSEPH.



JURIDICA DEFENSA

P O R

JOSEPH MARIA MORENO, ANTES ESTE-
de, indiget legitima de Juan Falles,
Maestro Platero,

CONTRA

JOSEPH ALBOY, MARIDO QUE FUE DE
Floriana Moreno,

SOBRE

LA SUCCESSION DE CERTOS BIENS.



N este pleyto seguido nulamente por Juan Fuster, sin especiales poderes de Josepha Moreno (cuyo error, ò defecto no se deduxo hasta despues de la Sentencia

de Vista; y aun con todo salió primero ésta en discordia) manejò despues dicha Josepha Maria Moreno el remedio de comparecer por sí à tiempo, que la causa se hallava en grado de suplicacion de la Sentencia pronunciada en 6. de Mayo de 1744. (A) lo que hizo mejorando la instancia, y formandola de nuevo (B); pero aunque en orden à ello excitò articulos Joseph Alboy, con todo la Sala les reservò para definitiva, y abrió la causa à prueba (C); cuya justificacion, y el nuevo rumbo de la defensa hacen esperar la mejora del Decreto en favor de dicha Josepha Maria Moreno (antes Esteve): y aunque el Abogado que forma este papel, no lo ha sido de la causa; pero esforzará los motivos de los Autos conforme se hallan hoy reparados, esperando, que lo demás lo suplirá la superior censura de tan sabios Señores Ministros.

(A)
Fojas 386.

(B)
Foj. 408. y siguientes.

(C)
Fojas 469.

NOTICIAS DEL HECHO, Y SEPARACIÓN de Patrimonios.

² **L** Aura de Leon, muger que fue de Vicente Moreno, tuvo en hijas à Francisca Moreno, que casò con Francisco de Castro, Escrivano, y à Floriana Moreno. Esta primero tuvo en hija natural à Josepha Maria Moreno, antes Esteve, muger que es al presente del referido Juan Fuster, cuya filiacion natural parece tendrá la Sala por bastante probada, segun la resultancia en Autos; y despues casò la dicha Floriana Moreno, madre natural de aquella, con Joseph Al-

Alboy, Escrivano, quien no podia ignorarlo, por estar practicamente en la casa, y sin embargo, le fue preciso sacarla por sequestro.

BIENES DOTALES DE FRANCISCA

Moreno.

3. **E**N favor de Francisca Moreno en su Escritura de bodas, autorizada por Jacinto Matoses à 24. de Abril de 1695. (D) le constituyò Laura de Leon su madre, ya viuda, 2795. lib. 19. f. bien entendido, 2267. lib. 19. f. por la dicha Laura, comprendidos los bienes, que en su testamento del mismo dia ante Cipriano de Castro havia incluido en favor de su hija; y eran 372. lib. en ropas de lana, y lino, joyas de oro, y plata; 500. lib. en dinero; 500. lib. en una casa en la calle mayor del Lugar de Godella, al lado de la otra que tenia Laura de Leon su madre en precio de 800. lib. 36. cahizadas de tierra, esto es, 24. de algarroveral, y 12. de tierra campa en el termino de Betera; por 50. lib. la mitad del censo, que en capital de 100. lib. y otros tantos sueldos de pension, se havia cargado Cosme Puig en favor de Sor Metilde de Leon, heredera de Geronimo; por precio de 73. lib. 15. f. otra mitad de censo de 147. lib. 10. f. de igual pension, cargado en favor de Feliciana Roda, y de Leon, y de Felipe Alfonso, Curador de Metilde de Leon, hija, y heredera de Geronimo; por precio de 145. lib. 17. f. otra mitad de censo de capital de 291. lib. 14. f. cargado por el Sindico de la Ciudad en favor de los mismos que la antecedente; por precio de 21. lib. 7. f. otra mitad de censo de 42. lib. 14. f. cargado por el mismo Sindico de la Ciudad en favor de Antonio Orbas, Presbitero; por precio de

(D)

A foj. 341. hasta 350. con la carta de pago à su continuacion,

(C)

75. lib. otra mitad del censo de 150. lib. cargado por el mismo Sindico à favor de dicho Orbas; por precio de 180. lib. la mitad (así dice, aunque parece debía ser mas) de 560. lib. de propiedad cargada por el mismo Sindico de la Ciudad en favor de Sor Metilde de Leon: y la dicha Francisca Moreno de bienes suyos constituyó de una parte 108. lib. en ropas de lino, y lana, y joyas de oro, y plata estimadas; de otra parte un debitorio de 100. lib. firmado por Juan Simò, y otros en favor de Juana Angela Romero: y ultimamente en precio de 320. lib. dos casas en la calle del Alfondec, Parroquia de Santa Cruz.

4 La dicha Francisca Moreno en su testamento ante Víctor de Salafranca mayor à 20. de Marzo de 1716. (E) siendo casada con Francisco de Castro, legando solamente à este 50. lib. y otras modicas porciones à diferentes personas, instituyó por su universal heredera à Josepha Maria Esteve, y aora Moreno, muger de Juan Fuster, con facultad de disponer muriendo con hijos, ò cumplir ciertas obras pias, à excepcion de 200. lib. para Don Juan Peralta, ò hermanos de este, durante su vida.

(E)
Foj. 337. B. hasta 340.

BIENES DE FLORIANA MORENO, CONS-
tituidos en dote à Joseph Alboy.

5 **C**On Escritura de bodas ante Timoteo Garcia en 12. de Junio de 1702. (F) la dicha Floriana por su dote en 1670. lib. se constituyó, esto es: en precio de 250. lib. una casa en la Parroquia de San Nicolàs en la Plaza de la Esparteria, con los lindes que allí cita; en precio de 400. lib. dos cahizadas de tierra pocas, ò menos, fitas en la huerta del Lugar de Borbotò; en precio de 200. lib. una casa en el

(F)
Foj. 470. hasta 475. donde tambien prosigue la carta de pago de Alboy sobre el en-trego.

Lugar de Godella, y su calle mayor, que estava al lado de la de Francisco de Castro, y Francisca Moreno (como se dixo) en virtud de la dote constituida por Laura de Leon, lindava con rierra de dicha Floriana; en precio de 25. lib. tres hanegas de tierra en el termino de Godella, que lindava con la casa de Floriana, y la otra de Francisca Moreno; en precio de 115. lib. la mitad del censo capital de 230. lib. cargado por Jacinto Bonet, Ana Carbonell, y Francisco Boixadòs de Puzól, que perteneciò à Laura de Leon, y à Doña Eufemia de Leon su hermana, por la muerte intestada de la arriba dicha Metilde de Leon; en precio de otras tantas 115. lib. la otra mitad del ante dicho censo, que por muerte de Laura de Leon perteneciò à Floriana en virtud del testamento autorizado por Cipriano de Castro en 24. de Abril, y 14 de Diciembre de 1695. en precio de 220. lib. un censo cargado por Pedro Exulvi, y otros ante Geronimo Vea en 10. de Agosto de 1673. que dice haverle pertenecido por la declaracion, que dicha Floriana junto con Francisca ganò, de haver ambas succedido en los bienes de Vicente Moreno su padre, los quales se dividieron con Escritura ante Jacinto Matoses en 24. de Abril de 1695. y las restantes 460. lib. en ropas de seda, y lana, y alhajas de oro, y plata, &c.

6 Debe aqui notarse, como Joseph Alboy no solo conformò (por el bien parecer) en el distintivo de llamarse Floriana Moreno *doncella*, si tambien Alboy, le hizo como tal en el concepto exterior el aumento foral llamado *creix* (G), que correspondia à la mitad de la dote, y fue en 835. lib. y esto solo era permitido en favor de las doncellas, lo que servirá para despues.

(G)
Foj. 474. B. con la carta
de receptio sobre la dote à
toj. 475.

BIENES QUE FUERON DE LAURA DE Leon, y que adquiriò Floriana Moreno despues de casada con Alboy, en virtud de la reversion foral, y por la Concordia.

7 **C**ON Escritura ante Feliz Garcia en 1. de Junio de 1718. (H) Luisa de Castro, viuda de Matheo Ferrer, Escrivano, como heredera de Francisco de Castro, Escrivano (que fue marido de Francisca Moreno) y Mosen Francisco de Castro, Clerigo, como heredero del Dr. Joseph de Castro *de parte una*; Floriana Moreno, muger de Joseph Alboy (en presencia, y consentimiento de este) por si, y como heredera de Laura de Leon su madre *de parte otra*; y Patricio Andreu, Escrivano, como Curador de Josepha Maria Esteve, aora Moreno (muger de Juan Fuster) como heredera de Francisca Moreno, viuda de Francisco de Castro, Escrivano, de otra parte, se convinieron sobre varias pretensiones al tenor de los capitulos que se siguen, y de que importa hacer merito.

(H)
Fojas 476.

8 En el 2. cap. à foj. 477. B. se estipulò, que Luisa de Castro, y Mosen Francisco de Castro en dichos nombres huviesse de restituir las 2795. lib. 19. suel. capital de la dote de Francisca Moreno, y que se huviesse de hacer en esta forma: Dos terceras partes à Floriana Moreno, como hija, y heredera de Laura de Leon por la reversion foral, que importavan 1511. lib. 12. suel. 8. y que las restantes 756. lib. 6. s. 4. à cumplimiento de las 2267. lib. 19. s. sirviesse para Josepha Maria Esteve (aora Moreno) como heredera de la dicha Francisca Moreno, à mas de que se le diessen las otras 528. lib. à cumplimiento de la dote de Francisca Moreno, quedando aprobada con este hecho la representacion de Jo-

sepha Maria Moreno (antes Esteve) como heredera de Francisca Moreno, siendo digno de nota, que aqui intervino Alboy, y no ignorava quienes eran las Partes otorgantes.

9 En el cap. 3. se le transportaron à Floriana Moreno en pago de las 1511. lib. 12. f. 8. como heredera de Laura de Leon, y por el drecho del fideicomisso, y reversion foral, los bienes que se figuen (1).

(1)
Foj. 479. B. hasta 481.

I Primeramente dos casas en la calle del Alfondec, por 320. lib. baxo los lindes, y cargos, que alli se expressan.

II Otra casa en Godella, sita en la calle mayor, por 300. lib. baxo los lindes que de la Escritura resultan.

III El censo de 50. lib. metad del capital de 100. lib. que se cargò Cosme Puig en favor de Sor Metilde de Leon.

IV El debitorio de 100. lib. de capital otorgado por Juana Simò, y otros, que entonces respondia Juan Oroval.

V Las 200. lib. en el drecho de redimir la carta de gracia, otorgada por Francisco de Castro en favor del Dr. Joseph Lajara de 15. hanegadas de tierra alli expressadas.

VI Y la quantia de 118. lib. 12. f. 8. en porcion de las Notas, y Protocolos de Francisco de Castro, que se adjudicaron, sirviendo dichas quantias en parte de las dichas 1511. lib. 12. f. 8. porque las restantes 300. lib. à cumplimiento se havian de transportar por Floriana Moreno en favor de Josepha Maria Esteve, aora Moreno, incluyendo en los bienes, que à èsta se le havian de ceder, y transportar en pago de su credito, y en esta forma acceptò Floriana Moreno en presencia, y de expresso consentimiento de Joseph Alboy su marido, hallandose al justiprecio de los bienes, por quanto le constava.

Se

10 Se supone tambien , para en quanto sirva al assumpto de esta causa , la colucion que hubo en la sobre dicha Escritura de concordia , y transportacion (L) , hecha por los herederos de Francisco de Castro ; pues à Floriana Moreno , muger de Alboy , se le transportaron en dos terceras partes , y à Josepha Maria Esteve , aora Moreno , solo en una tercera , quando debieran hacerse dos partes iguales ; porque Floriana , y Francisca Moreno quedaron igualmente herederas de Laura de Leon : y asì entre ellas debiò partirse por mitad , y por ello la porcion de Francisco de Castro ya entonces se le debia haver dado à Josepha Maria Esteve (aora Moreno) como heredera de Francisca Moreno su tia , y el no haverse hecho asì , persuade , que entre Alboy , y Patricio Andreu , Curador que fue de Josepha Maria Esteve (aora Moreno) hubo inteligencia prohibida ; pues de otra forma no hubiera consentido esta desigualdad en la transportacion.

(L)
Fojas 476.

11 Y aunque Floriana Moreno , muger de dicho Alboy , como madre natural de la expresada Josepha Maria Esteve (aora Moreno) no se duda , que debiò experimentar la inclinacion natural , de que su hija tuviese quanto le tocasse ; pero era tanto el temor con que vivia Floriana por los malos tratamientos de su marido , que ni aun tuvo animo para hablar , viendo que su marido Alboy queria apoderarse de la mayor parte de bienes.

12 Descubiertas ya todas las raices de estas noticias , viene aora al proposito la otra mas importante , y que ocasionò toda la variacion del processo.



(M)
Foj. 404. hasta 407.

12 **L**A fatàl conducta que se havia observado en el pleyto , y el desengaño por dos Sentencias , hizo abrir los ojos à Josepha Maria Moreno (antes Esteve) la qual haviendo examinado con madurez , que su marido tenia deducida la accion reivindicatoria en orden à los bienes de Francisca , y Floriana Moreno hermanas (aquella tia , y èsta madre de Josepha Maria Moreno , y antes Esteve) dirigiendola contra Joseph Alboy , marido de dicha Floriana , como injusto possededor , quien sin embargo havia salido victorioso en las dos Sentencias que havia perdido Juan Fustèr , le havia parecido necessario à la dicha Josepha Maria Moreno (antes Esteve) tener algunas conferencias de Abogados (lo que parece loable) para deliberar con acierto , y que de ellas resultaron los reparos que se siguen , previniendo , que esta Escritura la otorgò en presencia , y con permiso de su marido , una vez desengañados de los errores.

P A R T E I.

SE EXPONEN LOS REPAROS FORMADOS

por Josepha Maria Moreno (antes Esteve)
que obligaron à la mejora
de medio.

13 **E**L primero , que Juan Fustèr , como marido , y conjunta persona de Josepha Maria Moreno (antes Esteve) ni era , ni havia sido parte legitima , para intentar la accion que tocava à la dicha Josepha Maria Moreno , como he-

11

redera legal de Floriana Moreno su madre, después muger de Alboy, ni para admitirla, ò repudiarla sin expreso consentimiento, y especiales poderes de dicha Josepha Maria Moreno (antes Esteve) su muger, y esta excepcion supèra, aunque haya tres Sentencias conformes, y huviesfen pasado 100. años (1).

14 El segundo, que los bienes dotales, que fueron de Francisca Moreno, tia de Josepha Maria Moreno (antes Esteve) ò los que se subrogaron en pago de su dote, y por reversion foral, pertenecieron en parte à la expreffada Floriana Moreno, y èstos no debian haverse pedido al dicho Joseph Alboy, con el motivo de que Josepha Maria Moreno (consorte de Juan Fustèr) fuese heredera escrita en el testamento de dicha Floriana Moreno su madre, ya porque sobre esto hay question de la minuta que otorgò en favor de su hija, y testamento que despues se halla, instituyendo heredero al dicho Alboy su marido, ya tambien porque este es un drecho de sangre, segun el fuero, por lo que solo debiò pedir como heredera legal de dicha Floriana, sin perjuicio del drecho, que como à heredera escrita de la dicha Francisca Moreno, tia de la referida Josepha Maria Moreno (antes Esteve) le pertenece à èsta en una de las dos partes incluidas en la expreffada reversion foral (sin embargo de la concordia estipulada con los herederos de Francisco de Castro) por haver sido unicas herederas las dichas hermanas Francisca, y Floriana Moreno, de Laura de Leon madre de ellas (y Abuela de Josepha Maria Moreno, antes Esteve) dotadora de la mencionada Francisca Moreno, y hallarse la expreffada Josepha Maria Moreno (antes Esteve) con la representacion universal de esta (2).

15 El tercero, que teniendo dicha Josepha Ma-

(1)

D. Olea de Cef. jur. tit. 6. q. 9. num. 26. D. Salgado de Reg. Protect. p. 4. cap. 3. à num. 122. rursus D. Salgado de Reg. Protect. p. 4. cap. 7. num. 128. Cancer Var. p. 2. cap. 14. ex num. 52.

(2)

Ex his, qua tradit D. Crespi observ. 24. ex num. 8. & seq. ubi per tot. & juxta varios casus explicat fideicommissum forale. D. Leo tom. 1. decis. 12. & etiam decis. 58. apud Bas. p. 1. Theatr. jur. prud. cap. 6. num. 89. ad 90. ex for. 2. & 3. Rubr. solut. matrim. ubi varias sententias, & casus pro ducit.

Maria Moreno justificada la filiacion natural de Floriana Moreno por las probanzas hasta entonces dadas en los Autos, le asiste tambien el apoyo en virtud de la institucion de heredera, que le hizo Francisca Moreno con preferencia de Francisco de Castro su marido, y de otros sobrinos, à quienes tuvo presentes *respectivè*, dexandoles ciertos legados, segun consta por el testamento, que autorizò Victor de Salafranca en 20. de Marzo del año 1716. à foj. 337. hasta 340. (*) del Proceso, como tambien en fuerza de la minuta del testamento de Floriana Moreno, madre de Josepha Maria Moreno (antes Esteve) que tambien estava al fol. 390. y 391. y aora despues de foj. 817. hecha de orden de aquella, la que llamò hija fuya à la dicha Josepha Maria, reconociendola como tal, y por su heredera con otros derechos, que expusò tendria para poder deducirles con razones fundamentales, de que era visto, que Juan Fustèr su marido, no havia podido perjudicar à aquella; y mas quando la institucion hereditaria, que se pretextava hecha por la referida Floriana Moreno su madre, y despues muger de Alboy, à favor de este, era de ningun efecto en competencia de la hija natural, que por la asistancia de la ley debe succeder en todos los bienes (3).

(3)

Quoad successionem ex leg. 7. lib. 5. Recop. tit. 8. de las herencias, y particion de ellas, ubi ad literam, qua lex est 9. Tauri, & ibi Ant. Gom. juxta varios casus præcipuè, cum in possessione aliquorum bonorum ex vi transactionis sit, quia tunc presumitur melius filiationis naturalis juxta tex. in leg. Circa 14. vers. Et si, ff. de probat. apud D. Crespi observ. 23. n. 36. & 37. & seq. ex Escob. de Purit. q. 8. §. 3. num. 38. 39. & 40.

16 El quarto, que por estos motivos, y demás que resultassen, podia esperar de la justificacion de la Real Sala la mejora de dichas Sentencias en virtud de la instancia oportuna, que deduciria dicha Josepha Maria Moreno (antes Esteve) por las nuevas causas, y motivos, que hasta entonces havia ignorado, como lo jurò en su alma; en cuyos terminos, y para en caso necesario tambien le asistia el beneficio de la restitucion *in integrum*, por causa de su ignorancia, y por razon del

del sexo, bien que este medio fue à mayor abundamiento, porque le bastaria el no haver podido ser perjudicada con la instancia, no legitima, hecha por su marido, como arriba queda expresado (4).

17 Y por todos estos motivos diò poder à Felipe Matheu para que se presentasse en la Sala, mostrandose Parte à nombre de dicha Josepha Maria Moreno (antes Esteve) alegando en ellos en representacion de dichas calidades de heredera *escrita* de Francisca, y tambien de heredera legal de Floriana, intentando la accion, ò acciones que le pudiesen tocar, formando libelo, ò demanda una, ò mas, segun correspondiesse (lo que ya manifiesta el nuevo juicio) ò que mejorasse, corrigiesse, y enmendasse la instancia deducida, y continuada por Juan Fustèr su marido, adhiriendo solamente à lo favorable, è impugnando lo perjudicial, lo que tambien descubre el influxo de nueva accion, y quando se entendiesse la misma, ha de ser con el addito, regulacion, ò mejora correspondientes à la verdad, y justicia; pues en este concepto diò el poder especial para impetrar la restitucion *in integrum*, como tambien para admitir la herencia legal de Floriana Moreno su madre, y hacer actos que suponen la gestion *pro herede*, no menos que para intentar la querella *in officiosi testamenti*, del que se supone otorgado por Floriana Moreno su madre, à favor de dicho Joseph Alboy, Escrivano, si este medio pareciere conveniente; y que si por lo relativo à la reversion foral estuviesse perjudicada dicha Josepha Maria Moreno (antes Esteve) pudiesse el Procurador reclamar por el pago de la dote de dicha Francisca Moreno, tia de Josepha Maria, no menos que en todo lo anexo, incidente, y dependiente de

D

la

(4)

D. Salgad. *de Reg. Protec.*
p. 4. cap. 3. à num. 122. & cap.
7. à num. 128. & alii apud D.
Olea *de Cef. jur. tit. 6. q. 9.*
num. 26. cum ceteris AA. ab
istis citatis *supra* in num. 1.
adductis.

(5)

la misma causa, segun, y como mejor le conviniere, à mas de la facultad para pleytos, en la que no es menester detenerse (5).

(5)

Ad plura, quæ tradit D. Olea de Ces. jur. tit. 4. q. 8. num. 17. ex Fontanell. de Pact. nupt. claus. 11. glos. 1. n. 40. Melch. Phœb. decis. Lusit. 61. per tot.

(6)

Sive in Procuratore, de cujus mandati defectu opposita est exceptio, & non constat mandatum in actis, vel si realiter non fuit ei concessum ex proximè dictis, quæ punctim tradit D. Olea de Ces. jur. tit. 6. q. 9. num. 26. & 27. ex AA. supra adductis, & ex Scopa Ad decis. Gratian. observ. 105. n. 6. Monter. à Cueva decis. 104. Marescor. lib. 1. Var. cap. 92. Gonz. ad regul. 8. Cancell. §. 5. proœm. 113. Golin. de Procur. 3. p. cap. 3. à n. 3.

(7)

Leg. 9. Taur. hodie leg. 7. tit. 8. lib. 7. Recop. Ant. Gomez ad dict. leg. 9. Taur. n. 9. & 10. ex D. Covar. de Matrim. cap. 8. §. 4. in fin. Velasquez de Avend. ad dict. leg. 9. Taur. glos. 5. per tot. Tell. Fern. ad dict. l. 9. In principio, & Matienz. in leg. 7. tit. 8. glos. 6. n. 1. & in leg. 1. tit. 8. lib. 5. glos. 6.

18 De que es visto, que los anteriores juicios, y sentencias no pudieron producir efecto alguno valido por falta de legitimidad de persona en Juan Fustèr; pues el defecto de poderes se puede alegar, como arriba se dixo, aun despues de tres Sentencias, y sin embargo del transito de 1000. años (6): y asì la nueva instancia, ò demanda, que ha deducido Josepha Maria Moreno (antes Esteve) consorte de aquèl, y por sus derechos propios, parece justa.

P A R T E II.

SE EXPRESAN LOS FUNDAMENTOS DE la demanda, y su mejora.

19 **P**rimera, que la Sala se ha de servir en declarar como la dicha Josepha Maria Moreno (antes Esteve) havia succedido en todos los bienes, y universal herencia de la expressada Floriana Moreno su madre, sin embargo del pretextado testamento de èsta en favor de Joseph Alboy su marido, respeto à que dicha Josepha Maria Moreno (antes Esteve) en calidad de hija natural de Floriana; y por no haver quedado hijos legitimos de èsta, tiene el socorro de la ley para la succession forzosa en su herencia (7).

20 Fuera de que esta filiacion resultava probada de Autos, y se acreditava por las otras congeturas vehementes; pues aun Francisca Moreno su tia dexò por heredera à Josepha Maria Moreno (antes Esteve) su sobrina, y no à la dicha Floriana Moreno, madre de èsta, y hermana de aquella, ni tampoco à Francisco de Castro, Escri-

vano, marido de dicha Francisca Moreno, ni à otros sobrinos, sin embargo de haverles tenido presentes, una vez que les dexò ciertos legados (8).

21 Sin omitir, que tambien se apoyava en la posterior concordia, hecha con los herederos de Francisco de Castro, en la qual à Josepha Maria Moreno (antes Esteve) se la considerò por Parte legitima, y le descubria la confesion de la misma Floriana Moreno su madre, hecha en exoneracion de su conciencia en la minuta, que hizo formar de su ultima disposicion testamentaria en 25. de Noviembre de 1722. (*) con el animo de que se reduxesse à testamento por Escritura, pues en ella reconoce à la dicha Josepha Maria Moreno (antes Esteve) por su hija natural (pues aunque la expresion de: *Mi amada, y querida hija natural* està rayada, y algo roto el papel, se comprende bastante, que así decia, como se podrá ver en la misma minuta, que se halla en Autos fol. 818.) havida previamente del matrimonio, que dicha Floriana Moreno contraxo con Joseph Alboy, è instituyò por su heredera universal à la referida Josepha Maria Moreno (antes Esteve) en consideracion à que dicha Floriana carecia de hijos legitimos (9).

22 A lo qual se añade, que aun en caso que dicha Floriana no huviere declarado la filiacion natural de la expreffada Josepha Maria Moreno (antes Esteve) ni en dicha minuta la huviera instituido heredera, siempre le perteneceria la succession en los bienes, y herencia de dicha su madre, una vez que se huviera justificado la filiacion natural, ò ilegítima; y el otro extremo de faltarle à dicha Floriana hijos legitimos, como en efecto ambos cabos resultan por los Autos (10).

Y

(8)

D. Castillo *Controv. lib. 5. cap. 104. num. 8. vers. 8.*

(*)

Esta minuta se hallava antes en los Autos à fol. 9. y siguientes; pero aora està despues del fol. 817. y antes de 818.

(9)

D. Castillo *Controv. lib. 5. cap. 104. n. 12. O 16.*

(10)

Ant. Gom. *ad leg. 9. Taur. num. 12. ex Dom. Covar. lib. 4. Var. cap. 21. Azeved. in leg. 7. tit. 7. lib. 5. Recop. n. 19. Velasq. de Avend. in dict. leg. 9. glos. 4. num. 1. no pudiendo-sele negar lo que aun se concedió à los Spureos ex tex. in leg. Si suspect. §. 1 ff. inof. testam. ibi: De inofficioso testamento matris, Spurei quoque filii dicere possunt.*

23 Y mas , atendiendo à que dicha Floriana, sin embargo de que por el recelo de su marido, y temor que tenia à este con la experiencia de sus malos tratamientos , no huviesse podido acudir à la hora señalada à casa el Dr. Moneris, Vicario de San Miguel (sitio destinado para otorgar el testamento): y que en efecto , impelida del mismo temor , hizo despues otro , nombrando en heredero à su marido ; pero no por esto quedò dicha Josepha Maria Moreno (antes Esteve) perjudicada en la sucesion , porque una vez que en defecto de hijos legítimos (quales no les tuvo dicha Floriana) considera la ley por heredera forzosa à la hija natural , ò ilegítima , y mas no siendo de dañado acceso (11) , es vista la nulidad del dicho testamento ; pues habiendo heredero forzoso , no puede instituirse al extraño , y esto prescindiendo de los motivos del temor , que oştiraron à dicha Floriana à otorgar el expreßado nulo testamento : especialmente , porque asì como los hijos legítimos tienen el drecho para la sucesion , tambien le tienen los hijos naturales en defecto de aquellos ; de forma , que en orden à esto se igualan unos , y otros respectivamente (12) .

24 Y porque el testamento en favor de Alboy no contenia la menor especial de las clausulas derogatorias , que se observan en la minuta arriba citada ; y asì constando en esta la voluntad expreßa de dicha Floriana , llamando à Josepha Maria Moreno (antes Esteve) como su hija natural para la sucesion de sus bienes , y herencia , es visto , que viniendo este extremo con la verdad de la filiacion , queda mas apoyada la justicia de Josepha Maria Moreno (antes Esteve) (13) .

25 Dexando à parte , que si dicha Floriana , estando en su buen juicio , y entera salud , cuidò tan abiertamente del bien estàr de su hija natural ,

pas-

(11)
Hodie ex leg. 9. Taur. solùm intelligitur filius ex damnabili coitu , quando per hoc delictum mater incurreret pœnam mortis, ut ait Gom. ad dict. leg. 9. num. 14. qui dicit de hoc genere non esse natum ex stupro cum virgine, vel vidua , neque ex incestu, vel ex consanguinitate. Idem Gom. in leg. 80. Taur. n. 15. vers. Hodie tamen, penès finem. D. Math. de Re crim. controuv. 50. ex n. 64. ad 69. qui alios AA. citat.

(12)
Ex leg. 9. Taur. vers. Y en caso; & ibi Gom. n. 5. vers. Exstantibus verò. D. Covar. Var. resol. lib. 4. cap. 21. per tot. & ibi Uffell. in addit. D. Roxas de Succes. ab intest. cap. 14. & 15. per tot. ex n. 40. usque in fine; & præcipue Mieres de Majorat. p. 2. q. 2. n. 24. & seq. ubi distinguit bona libera (prout sunt de quibus agitur) ab aliis vinculo, seu majoratus subjectis.

(13)
Ant. Gom. in leg. 3. Taur. ex n. 93. ad 97. & præcipue n. 99. & 100.

passando por el rubor de reconocerla en esta calidad en la minuta, quando aun no se encontraba en el peligro proximo de la muerte, hay mayor motivo para considerar, que à no haver concurrido el temor de dicha Floriana en orden à Joseph Alboy, ò el haverse este valido de Francisco Botella, Escrivano receptor (entonces su intimo amigo, y Procurador que fue en esta causa, aunque aora reciprocamente se han tachado en algunos pleytos, como es el de Joseph Albòrs con Felicia Rico en la Sala Criminal, y el otro de Francisco Botella con el Dr. Teodoro Botella su hermano) no era creible, que contra todas las reglas de la conciencia, y en el lance estrecho de la proximidad de la muerte, huviesse quebrantado la obligacion del fuero interno (14), ni que tuviesse animo verdadero de dexar los bienes à un hombre, que tan mal la havia tratado: siendo tambien reparable el gran secreto, baxo el qual quiso se guardasse el de la minuta de instituir heredera à su hija natural, no menos que el haver puesto las clausulas derogatorias, para que le sirviessen de defensivo en el caso (que recelo) de que su marido por extorsion, temor, ò otro prohibido manejo, le forzasse la libertad, obligandola à que le instituyesse heredero.

26 Siendo de reparar, que tampoco se halla en el testamento no solo la especial reforma, ò revocacion de las clausulas derogatorias de la minuta, como arriba se dixo; pero ni el juramento de la Testadora, asegurando, que no las dictava, por no acordarse de ellas (15).

27 Bien que, aun quando todo esso concurriessse, no serviria contra la ley, por cuya disposicion estava la Madre obligada à instituir heredera à su hija natural, una vez que no tenia filia-

E cion

(16)

(14)

Caldas Pereyra *consil. 9. ex n. 34. in fin. & 35. ubi ferme omnes conjecturas, quæ huc adsunt, tradit ex tex. in leg. 1. §. Julianus, in fin. ff. de lib. agnosc. citatur etiam à D. Castillo Contror. lib. 5. cap. 104. n. 12. por esta congetura junta con otras, ex Garc. de Nobilit. glos. 20. n. 6. in fin. Valasc. consult. 176. n. 2. & 10.*

(18)

(15)

Ad tradita per Ant. Góm. *in leg. 3. Taur. ex n. 92. penes medium, usq. ad n. 97. & ex pluribus circa hanc rem à D. Covar. de Testam. p. 2. Rub. de Testamenti revocatione, ex num. 58. & plurib. seq.*

(16)

D. Larrea *decif.* 32. *num.* 33.
ex leg. 27. *Taur.* D. Castillo
lib. 5. *Controv.* 2. *p.* cap. 175.
per tot. Palac. Rub. *in leg.* 27.
Taur. n. 50. & 51. Gom. Arias n.
 18. Tell. Fernandez n. 12. & 17.
ad dict. leg. D. Molin. de Pri-
 mog. *lib.* 2. *cap.* 2. n. 11. & 12.
cum plurib. AA. apud D. Lar-
 rea *dict.* *disp.* 31. n. 5. & 6.

cion legitima; de tal fuerte, que la ley ya la re-
 conoce como heredera legal (16).

28 Segun lo que, y añadiendo à esto el de-
 fecto de poderes con que se havia manejado Juan
 Fustèr su marido, y que los bienes dotales, que
 fueron de Francisca Moreno, hermana de la di-
 cha Floriana, y tia de Josepha Maria Moreno
 (antes Esteve) ò bien los que fueron subrogados
 en pago de la dicha dote, y pertenecieron por
 reversion foral, no debieron pedirse contra Alboy,
 con el motivo de ser Josepha Maria Moreno (an-
 tes Esteve) heredera escrita de Francisca Moreno
 su tia, si principalmente por ser heredera legal
 de Floriana Moreno su madre, y en cierta parte
 por representacion de su tia: era visto, que la ac-
 cion correspondia, como aora la ha intentado di-
 cha Josepha Maria Moreno (antes Esteve) y que
 la omision, ò descuido de Juan Fustèr (ò aun-
 que fuesse culpa de èste) no podria ser capáz de
 perjudicar à la dicha Josepha Maria Moreno (an-
 tes Esteve) y menos en el grave assumpto de pri-
 varla de la herencia à su muger, que por razon
 del sexo, y de la ignorancia, mereceria en todo
 caso la restitucion *in integrum*, en virtud de los
 poderes especiales, y juramento que otorgò (17)
 sobre litigar en este Tribunal superior, donde se
 mira el fondo de la justicia, y no las sutilezas del
 drecho (18).

(17)

D. Pichard. *in* §. *Procu-
 rator. institut. de his per quas
 agere possumus*, *lib.* 4. n. 34. D.
 Greg. Lopez *in leg.* 15. *tit.* 5.
part. 3. *cum aliis*, quos citat.

(18)

Ex tex. in leg. 10. *tit.* 17. *lib.*
 4. *Recop. Præcipuè quia tunc ju-
 dicium reducitur ad terminos ju-
 ris naturalis, & gentium, quo
 solemnitates juris civilis omittun-
 tur.* D. Escob. de *Purit.* q. 9. §.
 3. n. 64. *ex Valasc. de Jur. emph.*
 q. 6. *num.* 12. & *rursus consult.*
 145. *num.* 10.

P A R T E III.

SE MANIFIESTAN LAS PRUEBAS DE LA
 filiacion natural, ò ilegítima; y por ella no baviendo
 como no hubo hijos legítimos, le pertenecen à Josepha
 Maria Moreno (antes Esteve) los bienes de
 Floriana Moreno su madre.

29 **E**Sta reconociò, y llamò por hija suya à
 Josepha Maria Moreno (antes Esteve)
 de-

dexandola tambien heredera en la minuta de su ultima voluntad , lo qual supone la filiacion una vez que lo confesò delante de testigos , y en estado de libertad , aun padeciendo el rubor de reconocer su flaqueza (19).

30 Consta tambien , que la dicha Josepha Maria Moreno (antes Esteve) se le costeò la leche con el mayor secreto , y que Floriana su madre regalava à la muger que la criava , à mas de pagarle los salarios mensuales ; y esto tambien conduce para la misma justificacion expressada , y mas asistiendo la posesion , ò quasi à dicha Josepha Maria Moreno (20).

31 Y añadiendo el que otras veces la hacia traer à Valencia , y à la casa donde vivia Francisca su hermana , muger de Francisco de Castro , quienes le costeavan los vestidos , y le hacian otras expresiones de cariño (21), à mas de haverse quedado en la casa de los dichos Francisco de Castro , y Francisca Moreno , quando Floriana casò con Joseph Alboy , resulta , que alli se mantuvo ; y ultimamente Francisca Moreno la nombrò su heredera , como arriba se dixo , todo lo qual funda esta defensa.

32 El secreto con que se procurava ocultar esta noticia , mientras se podia , y el no permitir , que à sus tios Francisco de Castro , y Francisca Moreno les llamasse tales , si solo Señor , ò Señora ; y el haverle puesto el apellido de Esteve , que era del marido de la muger que la criava , contribuye mas para inducir este discurso , considerada la justa dissimulacion por el decoro (22).

33 Aquellos ademanes repentinos , y cariñosos afectos con los que decia Floriana , que no tenia otra heredera , sino à la dicha Josepha Maria , expressar varias veces , que era su hija , ó con otra

(19)

D. Escob. de Purit. q. 9. §. 4. n. 5. ubi adhuc per testes de auditu probari ait. Idem Escob. de Purit. p. 1. q. 15. §. 3. num. 28. ubi ex testamento hauriri probationem tuetur. D. Castillo ubi supra.

(20)

D. Lara de Vita hom. cap. 12. n. 2. Garc. de Nobilit. glos. 20. à n. 7. D. Castillo Contr. lib. 5. cap. 104. n. 8. vers. Secundò ex lactatione.

(21)

D. Covar. de Matrim. cap. 8. §. 3. à n. 6. D. Castillo Controv. lib. 5. cap. 104. n. 8. vers. Quarto faciendo ei vestimenta , &c. Mascard. de Probat. vol. 2. conclus. 789. n. 1. qui dicunt hanc probationem ex tractatu legalem esse , & plenam.

(22)

Ex P. Marques Gov. Christian. lib. 2. cap. 14. in fin. tex. in leg. 1. §. Dolum , ff. de dolo , ibi: Posse , & sine dolo malo aliud agi , & aliud simulari ; sicut faciunt , qui per hujusmodi dissimulationem deserviant , & tuentur , cum aliis AA. apud D. Velasc. In jud. perfect. rubr. 14. annot. 4. ex n. 31. cum aliquib. seq.

otra frase, que le havia salido de sus entrañas, y que no podia negarlo, hablando con personas de confianza, y que tenian alguna noticia del secreto, tambien es fuerte motivo (23).

(23)
Ex filii nominatione bene probatur filiatio, D. Covar. de Matrim. cap. 8. §. 3. n. 8. & 11. in 2. D. Elcob. de Purit. p. 2. q. 6. §. 4. n. 4. & rursus §. 6. n. 16. D. Castillo dict. lib. 5. Controv. cap. 104. n. 12. Pax Jordan de Re judic. lib. 14. tit. 17. de Probat. num. 333.

34 Al que se añade el tratamiento, que despues de los siete años se le hizo à la dicha Josepha Maria Moreno (antes Esteve) siendo ya mas publico el suceso, ò sabido por mas individuos; pues en este tiempo la tenian sus tios à la mesa, y hacian que la sirviessen sus mismas criadas, como à ellos, à mas de asistir en las visitas de las parientas, y amigas de sus tios, llevarla èstos con los ornatos, y vestidos asì interior, como externo, muy decentes, y à la moda, con notables alhajas de valor, como eran manillas de perlas, y otras cosas de oro, y plata, un tapapie de grana con galon de oro, y en todo conforme al estado de la decencia con que se mantenian la madre, y los tios, arguyen por otra parte mayor fuerza en la justicia (24).

(24)
 D. Castillo lib. 5. Controv. cap. 104. num. 8. & precipue in vers. Et inquit Garc. de Nobilit. gloss. 20. n. 6. Pax Jordan de Re judic. lib. 14. tit. 17. de Probat. n. 341.

35 Y si no concurriessè la dicha filiacion, en jamàs huviera Alboy anhelado el ajuste con Josepha Maria Moreno (antes Esteve) conforme se proyectò ante los Padres Doctores Vicente Serra, y Joseph Febrer de la Congregacion, y el Dr. Joseph Samper de San Nicolàs, aun en tiempo que el pleyto estava nulamente seguido por Juan Fustèr sin poderes especiales, ni bastantes de Josepha Maria Moreno (antes Esteve) cuyo defecto, no es creible, que ignorasse Alboy, sobre lo qual concurre haver llegado al dicho ajuste, à los terminos de que por medio de los referidos Eclesiasticos, buscados por Alboy como interlocutores, ofrecia èste entregar de contado cierta porcion de dinero, y que reservandose el usufruto, durante su vida, de los bienes raices, huviesen èstos despues de passar à Josepha Maria Moreno (an-

(antes Esteve) como lo contestan varios testigos, añadiendo algunos, haverse formado aun la minuta de este proyecto; y que por haver querido Alboy hacer la novedad, de que se tomase en la Escritura por motivo el del secreto natural, reservandose en lo publico la facultad de disponer à favor de Josepha Maria Moreno (antes Esteve) se desvaneciò el ajuste: todo lo qual corrobora mas el concepto de la filiacion (25).

36 Aun se fortalece este discurso, observando, que los mismos testigos exponen, como Alboy se fundava para el mencionado designio en el pretexto, de que el honor de Floriana Moreno su muger quedasse preservado en lo publico, y esto descubre lo que en la verdad ya sabia, y afectando secreto, confessava Alboy, esto es, que la dicha Josepha Maria Moreno (antes Esteve) era hija natural de la expressada Floriana Moreno, havida antes del matrimonio de esta con el referido Alboy (26), y que era heredera necessaria de dicha su madre, como arriba se deduxo.

37 Dexando por sentado, que al pretextar Alboy su idea, hizo creer, que procedia con mala fe, porque siendo el assumpto de esta filiacion publico en los Autos, como ya anteriormente lo sabian muchos, se creyò, que esto era un artificio de Alboy, para ocasionar despues nueva disputa, enlazando para otro pleyto à la dicha Josepha Maria Moreno, sin embargo de confessarle la qualidad de su filiacion (27).

38 Fuera de esto, al tiempo de tratarse la concordia en la Congregacion, ya havia fallecido Floriana Moreno, que era la que mas podia interesar en el secreto; y observando, que ella viviendo, pasò por el rubor de confessarlo, solo por assegurar su conciencia, y la sucesion de su hija: es visto, que no tenia Alboy razon alguna

F pa-

(25)

Ex his, quę tradit D. Valeron de Transact. tit. 3. q. 2. ex n. 8. & seq. saltem in ordine ad recognoscentem, quod hic sufficit, ex tex. in leg. 2. cum leg. 3. ff. de agnosc. liber. junct. leg. 20. tit. 22. part. 3. Phœb. decis. 30. n. 4. Perez de Lara de Vita hom. cap. 7. n. 52. D. Molin. de Hisp. primog. lib. 4. cap. 9. n. 3. D. Valentia Illustr. lib. 2. tract. 2. cap. 10. à n. 14. cum seq. D. Gu-tier. consil. 1. D. Leo tom. 1. decis. 93. n. 4. D. Paz de Tenuta cap. 43. n. 2. D. Castillo Controv. lib. 5. cap. 157. n. 18. & 19. & cap. 104. n. 21. Merez de Majorat. p. 3. q. 15. à n. 189.

(26)

D. Castillo Controv. lib. 5. cap. 104. n. 12. vers. Quod si hec nominatio.

(27)

D. Valeron de Transact. tit. 3. q. 5. n. 16. & postea num. 33. ibi: Et pro confesso haberi facit, tex. in leg. 5. tit. 6. part. 7. ibi: Casemeja que otorga aquello de que lo havian acusado, pues que assi, &c. & ibi Greg. Lopez ex tex. in leg. Quoniam 5. ff. de his, qui notantur infamia, ubi ita ait: Quoniam intelligitur confiteri crimen, qui paciscitur, cum leg. Athletas 4. S. Fin. ff. eod.

para detenerse , y mas quando se huviera podido formar la Escritura , tomando por motivos exteriores los de la proligidad del pleyto , incertidumbre de las Sentencias , mediacion de las Personas de recto zelo , no tener Alboy hijos algunos , y quedar las Partes de acuerdo , de que este se reservasse el usufruto durante su vida , otorgando desde entonces trasportacion de la propiedad à favor de Josepha Maria Moreno (28) .

(28)

Juxta ea , quæ latè , bellè , & ornatissimè tradit D. Valeron de Transact. in Proemio ex n. 1. ad 11. cum pluribus AA. quos longum esset recensere.

(29)

Ad tex. in leg. Testium fides 3. vers. Ideoque , ff. de test. ibi: Tu magis scire potes , &c. hablando el Emperador Adriano con Vivio Varon , Legado de la Provincia de Cilicia ; à mas de que en las causas arduas tambien lo establecen las Leyes de España , que son leg. 50. tit. 4. lib. 3. Recop. leg. 28. leg. 44. tit. 6. eod. lib. 3. leges 26. 31. & 35. tit. 16. part. 3. D. Covar. lib. 2. Var. cap. 13. ex n. 10. Bovad. In Politic. lib. 2. cap. 21. n. 51. & lib. 3. cap. 15. n. 45. & lib. 5. cap. 2. à n. 42.

(30)

Pax Jordan de Re judiciali, lib. 14. tit. 17. de Probat. num. 332. D. Castillo lib. 5. Controv. cap. 104. n. 8. & rursus lib. 6. cap. 125. n. 6.

39 Siendo tantas las justificaciones por donde se acredita , que esta es hija natural de Floriania Moreno , aun hay otra que la favorece mas , por la circunstancia de que la mayor parte de los testigos que ella presentò , fueron examinados por el Señor Don Vicente Ferrer , Oidor en esta Real Audiencia , haciendo entonces la Semanerìa , y habiendo entrado à este examen por instancia del mismo Alboy , segun es de derecho en causas graves , como la presente (29) .

40 Ni es de omitir , que por las matriculas de este à foj. 790. y 791. consta que , Alboy practicò de Escrivano primero en la casa de Jorge Sanchez , y despues en la de Francisco de Castro , marido de Francisca Moreno , y cuñado de Floriania , resultando por las mismas matriculas haver practicado comiendo , y durmiendo en la dicha casa conforme à lo prevenido por las Ordenanzas de los Escrivanos ; y por ello ya se dexa entender , que Alboy no ignorava la verdad del suceso , ni el tratamiento que se le hacia à Josepha Maria Moreno (antes Esteve) por su madre , y tios (30) , bien que no tuvo por embarazo esta noticia dicho Alboy , à mas de que ni aun con ella pudo conseguir el casamiento por los medios regulares , si que sacò à Floriania Moreno sequestrada.

41 Por cuyos motivos parece claro el derecho de

de Josepha Maria Moreno (antes Esteve) especialmente constando , que Floriana Moreno , así en el tiempo de la concepcion , como en el preñado , y parto , era libre en su estado , de que resulta , que la hija natural (no haviendo como no hay successora legitima) quedò capáz de succeder , así por testamento , como por la via de *intestado* ; porque à mas de la regla de drecho , de que el parto sigue al vientre con sus qualidades (31) , tambien concurre la Ley del Reyno , que manda la institucion à favor de los hijos naturales con tal privilegio , que aun excluye en cotejo de ellos à los ascendientes , como arriba queda fundado ; y de aqui viene la razon legal , para apoyar el remedio de la querella *inofficiosi testamenti* , en el caso de no instituirse en heredero al hijo natural (32) .

42 Y observando , que solo pudiera limitarse dicha disposicion en los terminos , que el hijo , ò hija fuesen de acceso punible en la forma prescrita por la ley , ni aun esto concurre en la presente causa (33) , de lo qual se hablarà mas en la ultima parte de este papel , por no duplicar los discursos , siendo este uno de los casos en que las Leyes Españolas mandan se juzgue atendida la verdad , y mirado el fondo de la justicia , segun los extremos ya deducidos al principio.

P A R T E IV.

SE SATISFACEN LOS FUNDAMENTOS DE Joseph Alboy.

43 SE observa , que este , por lo mismo de hallarse mal apoyado en su defensa , buscò el ultimo regresso en las tachas que dixo contra los testigos de Josepha Maria Moreno , y se re-

(31)

D. Larrea *Decis. p. 2. dip. 74. n. 40. per tot. fol. mihi 136. cum plurib. juris Civilis testimoniis, & AA.*

(32)

Ex tex. in leg. Nam & bis §. ff. de inoff. testam. leg. Si suspecta 29. §. 1. ff. eod. sed punctim, leg. 9. Taur. ibi: Y en caso que no tenga la muger hijos, ò descendientes legitimos, aunque tenga padre, ò madre, ò ascendientes legitimos, mandamos, que el hijo, ò hijos, ò descendientes que tuviere naturales, y espureos, por su orden, y grado le sean herederos legitimos ex testamento, & ab intestato: & nota, quod per banc legem corriguntur jura communia, & opinio contraria, & adhuc in matre illustri, ut contra alios tenet Matienz. in dict. leg. 9. Taur. que est lex 7. in glos. 6. tit. 8. lib. 5. Recop. sed bene D. Petr. Sanz Morquecho de Divis. bon. lib. 4. cap. 6. ex n. 51. ad 57.

(33)

Ex ipsa leg. 9. Taur. que ita prosequitur: Salvo si los tales hijos fueren de dañado, y punible ayuntamiento de parte de la madre :: Y queremos, y mandamos, que entonces se entienda, y diga de dañado, y punible ayuntamiento, quando la madre por tal ayuntamiento incurriere en pena de muerte natural.

reduxeron à las siguientes: Que *Joseph Villasegura* sería necesitado, salto de memoria, y que nunca habría estado en la casa de Francisco de Castro, y Francisca Moreno; que *Teresa Vicent* tampoco habría visitado, ni conocido la casa de Alboy, y Floriana Moreno; y que *Pedro Garcia* habría sido Page del Pavordre Micò, à quien supone defensor de la causa, cuyos pedimentos escribiría Pedro Garcia.

44 Pero sobre no haver justificado estas tachas, de las cuales son improbables las de negativa no coartada (34), y que los testigos prueban el conocimiento, concurre la carta de pago, otorgada por *Joseph Villasegura*, como Procurador de Don *Joseph Nuñez y Milàn*, y otros, segun los poderes recibidos por el mismo *Alboy*, como consta à foj. 654. lo que no podria suceder, si dicho *Villasegura* tuviese los defectos que se suponen; pues no estaria para cobrar porciones, ni para servir de Procurador en la casa de su principal, à mas de concurrir la otra carta de pago de la misma classe à foj. 651. especialmente quando ni los testigos de *Alboy* justificaron las tachas, al paso que los dados por *Josepha Maria Moreno* fueron abonados por otros (35).

45 No sirve lo que articulò *Alboy*, de que habría hecho largas ausencias de esta Ciudad, dexando à su muger en casa; que otras veces se quedava èl en Valencia, y su muger se iba à Godella; que *Alboy* no habría tratado mal à *Floriana* su consorte; que èl habría asistido de Secretario al Señor Don *Rodrigo Cavallero*, mientras estuvo de Intendente, y Corregidor en esta Ciudad, y Reyno; y que *Floriana Moreno* en su ultima enfermedad habría sido asistida de varios Religiosos, y estado en libertad plena para otorgar su testamento.

(34)

*Ex reg. vulg. circa negativam
indefinitam ex AA. absolutè.*

(35)

*Idoneitas testium corroboratur
ex depositione aliorum, qui bonestitatem, fidelitatem, ceteraque
attributa probitatis, & morum
asserant. D. Crespi observ. 14.
ex n. 71. & seq. per tex. in cap.
Licet in quadam 47. de Testib.
D. Castillo Controver. tom. 7.
cap. 27.*

46 Porque à mas que no ha justificado estos extremos , como debia , y que la prueba dada en contrario es muy eficàz , tampoco le serviria la institucion hecha à su favor , obstandole la existencia de una hija natural , y por ello heredera forzosa , como lo es Josepha Maria Moreno (antes Esteve) à quien le asistia el remedio legal de la querella *inofficiosi testamenti* (36) , quedando siempre en claro , como antes bien ninguna cosa prueba mas el temor de dicha Floriana Moreno en orden à Alboy , que el haver dexado heredero à este en su testamento ; y mas quando no es el humor de Alboy , para consentir que huviesse entrado alli Religioso alguno , que no estuviesse muy de su parte , como se infiere de lo probado sobre el mal tratamiento que hizo à su muger (37) .

47 Otra excepcion , tuvo Alboy animo para oponer , expressando , que Josepha Maria Moreno seria hija adulterina , è incestuosa ; y por ello incapaz de la succesion.

48 Pero aqui mejor que en todo lo demàs del processo se vè el pundonor que guardò Alboy , pues no queriendo que en la Escritura del proyecto , sobre que se tratò en la Congregacion , se explicasse à dicha Josepha Maria Moreno (antes Esteve) por hija natural de Floriana Moreno , tomando por motivo el honor de esta ; tuvo despues Alboy el animo de suponer à la hija de aquella por adulterina , è incestuosa , con lo qual se descubre , en que forma mirava por el decoro , y buena memoria de su muger , y resulta por ello Alboy digno de castigo , salvando la superior censura , bien que por esto , en el caso siempre negado , no mereceria la madre pena de muerte , y por ello la hija no perderia la succesion (38) .

49 Y añadiendo , que Floriana Moreno en la minuta tuvo gran cuidado de la clausula deroga-

G

to-

Ad supradicta in n. 32. margin. quæ repetere omitto , ne prolixitatis dedecore infirmetur oratio , præcipuè stante. D. Petr. Sanz Morquecho de Divis. bon. lib. 4. cap. 6. ex n. 51. ad 57. jam supra deductis n. 32. sed ipse Morquecho hoc fundat ex tex. in leg. Si suspecta , vers. de Inofficioso , ff. de inoff. testam. (& ex leg. 9. Taur.) adhuc quando mater esset illustris , ex Marienz contra Gomez in dict. leg. Taur. quæ est lex 7. in glos. 6. tit. 8. lib. 5. Recop. & idem in avia , & aliis ascendentibus , ex l. Modestinus , ff. unde cogn.

(37)

Cùm solitus esset similia facere , urgetur præsumptio timoris , ex D. Cabreris de Metu , lib. 2. cap. 19. n. 92. & seq. y aun por esto en lo antiguo estava prohibida la institucion de heredero por la muger à favor del marido , ò de este à aquella por las respectivas razones del temor , engaño , y otros medios prohibidos. Idem D. Cabreris de Metu , lib. 2. cap. 20. n. 81. & seq. ex Pech. de Testam. conjug. lib. 1. cap. 1. Alvarad. de Conjectur. ment. defunct. lib. 2. cap. 3. & n. 38. cum aliis AA.

(38)

Tex. aper. in leg. 9. Taur. in quantum ita dicit: Y mandamos que entonces se entienda , y diga de dañado , y punible ayuntamiento , quando la madre por tal ayuntamiento incurriere en pena de muerte natural :: & de jure Hispano ex incestu supposito , neutiquam debetur pœna mortis , sed solum extraordinaria coercitio. ex D. Matheu de Re crim. controuv. 50. ex n. 12. ubi alios AA. & leges citat. & ita sustinet cum Antunez de Donat. tom. 2. lib. 3. cap. 35. n. 37. & 38. D. Covar. de Spons. p. 2. cap. 6. §. 8. n. 2. Gomez in leg. 80. Taur. à num. 15.

toria, al passo que en el testamento de esta, instituyendo heredero à Alboy, ni se encuentran explicadas las palabras que puso antes en la minuta, como ni el juramento de que no las explicava por no acordarse, resulta igualmente increíble como ya queda expressado, que Floriana, teniendo una hija natural, huviesse dexado los bienes à su marido en tan grave daño de la conciencia, à no haverse hallado intimidada por Alboy (39).

50 Tambien se estraña por lo mismo, el que Alboy quisiesse suponerse injuriado por la Escritura de poder especialmente arriba citada, que autorizò Pasqual Meseguer, en cuya virtud se ha mejorado el pleyto, porque muestra su inconsecuencia en la calumniosa excepcion de haver supuesto à Josepha Maria Moreno (antes Esteve) como hija adulterina, è incestuosa (40).

51 Dixo igualmente, que quando casò con Floriana, se havria esta intitulado *Doncella*, asì en los desposorios, como en las moniciones, y en la Escritura de bodas; y que haviendo presentado Josepha Maria Moreno (antes Esteve) dichos instrumentos, confessaria su tenor, y resultando Floriana doncella, no havria podido antes ser madre de aquella.

52 Pero este no es argumento para proponer à la vista de un Senado tan Ilustre, y en un asunto tan grave. A caso el mismo Alboy huviera querido, que en las moniciones, desposorios, y Escritura de bodas se huviera confessado, que Floriana ya no era doncella? Y quando à èl no le hiciesse embarazo (pues tuvo animo, no solo para sacarla por sequestro, si tambien para suponerla en los Autos complice en adulterio, è incesto) nõ huviera sido una infamia de la persona de Floriana, y su parentela? Podia ~~denigrarse~~ ^{denigrarse} Floriana en lo publico por una fragilidad cometida en secreto,

(39)

Ex jam deductis supra num.

37. margin. cum AA. ibidem relatis.

(40)

Ex vulgar. Placito quod contra factum proprium nemo admittitur allegans, nec venire potest. D. Garc. de Nobil. glos. 6. n. 27. D. Valenz. conf. 160. n. 41. D. Vela dissert. 38. n. 17. & 58. D. Roxas de Incompat. p. 5. cap. 6. à n. 5. D. Olca de Cef. jur. tit. 8. q. 1. n. 18.

to; y mas quando no la ignorava Alboy, quien aun con todo esto no pudo casarse de bien à bien: Pero basta lo dicho, para que se haga el desprecio correspondiente de semejantes discursos establecidos por malicia, y con defecto de derecho en cosa de tanta importancia, y que se prefriere à todas (41).

53 El otro argumento sobre los motes de Bautismo era mas digno de omitir, porque este Sacramento no se reitera, y observando, que el de las foj. 267. es en Jueves 26. de Marzo 1693. y el otro en Sabado 4. de Setiembre 1694. con los distintivos del dia, mes, y año, el nombre de Rosalea en el uno, los de Eufrasia, Rosa, y Vicenta en el otro, siendo tambien diferentes las Madrinas Elisea Navarro, y de Tortosa en el uno, y Rosa Henrich en el otro, està visto, que aunque en ambas se dice de ^{padres} ~~padres~~ secretos, nada obsta al assumpto actual (42).

54 Que Francisco de Castro, y Francisca Moreno, consortes, se huviesse velado con dispensa del Ordinario en su casa misma, es un argumento ridiculo, que induce Alboy, para probar, que la dicha Josepha Maria Moreno seria hija de aquellos, y no de Floriana.

55 Pero esta es otra malicia digna de castigo, porque si fuera asì, la hubiera nombrado heredera por lo mismo que fuesse hija suya el dicho Francisco de Castro (43); y sino, como es que Alboy la llama adulterina, y aun incestuosa del acceso de Floriana Moreno, y Francisco de Castro: Esto à la verdad es arguir sin reflexion, y enlazar nuevos excessos; pues de otra forma todos los bienes les hubiera tenido Josepha Maria, y no se hubiera hecho la concordia arriba expresada: y aun en el supuesto negado, de que dicha Josepha Maria Moreno (antes Esteve) la huvies-

sen

(41)

Escob. de Purit. p. 1. q. 1. §. 1. & seq. Gom. Var. lib. 3. cap. 3. n. 23. D. Covar. Var. lib. 1. cap. 11. n. 4. D. Carlev. de Ju-
dic. tit. 2. disp. 3. n. 4.

(42)

Diversitas facti juris diversitate inducit, cum ex facto jus oritur. L. Si ex plagiis, §. In clivo, ff. ad leg. Aquil. D. Garc. de Nobil. glos. 6. n. 54. vers. Modo in fin. & n. 55. ut ne quid amplius in re tam aperta.

(43)

Ex vulg. reg. filius ergo heres ex tex. in leg. Et si 3. §. Filius 2. ff. de lib. & posth. leg. In suis 11. ff. ead. lex 63. ff. de acquir. hered.

(44)

Ex notissimis juris principiis
apud D. Molin. de Primog. lib.
2. cap. 5. & in annotat. num. 8.
Gonzalez in leg. 9. Taur. à n. 58.
D. Covar. de Matrim. cap. 8.
Garc. de Nobilit. gloss. 21.
à n. 62. & 68. cum aliis.

(45)

Ex inverosimili credulitate
suspiciatur imago falsitatis (ut
supra dictum est) ultra quod in
hac re diutius immorari, inuti-
le censeo, nec repetere, quæ jam
tradita sunt ex Pax Jordan de
Re judic. lib. 14. tit. 17. de Pro-
bat. D. Castillo lib. 4. Controv
cap. 105. cum aliis quos citant

sen tenido Francisco de Castro, y Francisca Mo-
reno, antes de casarse, huviera quedado legiti-
ma por el subiguiente matrimonio, y así tam-
bien sería heredera necesaria de aquellos, cuyos
bienes no están hoy en la actual controversia (44).

56 A mas de que en tales terminos no era
creible, que despues de casados no quisiessen que
les llamasse aun tio, ni tia (y menos querrian oir-
se Padre, ni Madre; si solo Señor, ò Señora, ni
afectassen un secreto inutil, quando ya la tenian,
y vestian con la mayor decencia, segun queda
probado (45).

57 Parece que con lo expuesto hasta aqui,
está ya descubierta la justicia de Josepha Maria
Moreno (antes Esteve) corregido el error de Juan
Fustèr su marido, mejorada la accion ò deman-
da, distinguida la idempitdad de los bienes de
cada patrimonio con la reciproca separacion en-
tre ellos: y en fin averiguada la no legal defensa
de Alboy, contra quien espera Josepha Maria
Moreno (antes Esteve) que se declare la causa,
mejorandose la Sentencia, y en todo à favor de
èsta. Así lo sieto, salva semper, &c. Valencia,
y Marzo 18. de 1755.

Imprimatur

Cebrian.

Dr. Joseph Boil.

Concertado el hecho con tal, que por lo to-
cante à la prueba, de si Josepha Maria Esteve
es hija natural de Floriana Moreno, se recurra à
los Autos, como ya lo insinua este papel, por
no ser de mi inspeccion, el si es, ò no bastante
la que resulta en ellos.

Villamar.

ALEGACIO⁸.

JURIS.
